

PRUEBA ELECTRÓNICA Y PROCESO 2.0

*ESPECIAL REFERENCIA
AL PROCESO CIVIL*

DR. D. FEDERICO BUENO DE MATA

*Profesor de Derecho Procesal
Universidad de Salamanca*

Prólogo

DR. D. LORENZO-MATEO BUJOSA VADELL

*Catedrático de Derecho Procesal
Universidad de Salamanca*

tirant lo blanch

Valencia, 2014

Copyright © 2014

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito del autor y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com (<http://www.tirant.com>).

© Federico Bueno de Mata

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
<http://www.tirant.com>
Librería virtual: <http://www.tirant.es>
DEPÓSITO LEGAL: V-607-2014
ISBN: 978-84-9053-483-0
IMPRIME: Guada Impresores, S.L.
MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro Procedimiento de quejas.

Índice

PRÓLOGO	13
ABREVIATURAS.....	19
INTRODUCCIÓN	23

Capítulo I

Justicia y proceso 2.0: la informatización de la Administración de Justicia

1. LA ADECUACIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA A LA NUEVA REALIDAD TECNOLÓGICA.....	29
2. UNA NUEVA FORMA DE ENTENDER LA JUSTICIA.....	36
2.1. El Poder Público Electrónico: el germen de la e-Justicia.....	36
2.1.1. Concepto	36
2.1.2. La e-Participación	38
2.1.3. Características y fases de implantación	43
2.2. La e-Justicia: hacia una nueva forma de impartir justicia.....	46
2.2.1. Concepto	46
2.2.2. Características y fases.....	48
2.2.3. ¿En qué fase se encuentra la Administración de Justicia española? Acerca del futuro desarrollo de la e-Justicia a nivel legislativo.....	50
3. HACIA UN PROCESO VIRTUAL	52
3.1. Los avances de la e-Justicia en el mundo.....	52
3.2. ¿Proceso o procedimiento electrónico?: reflexiones críticas	61
3.2.1. Terminología.....	61
3.2.2. Principios	65
3.2.3. Características	67
3.3. El caso brasileño: una regulación específica que convierte al proceso virtual en una realidad.....	70
3.4. Formulación de propuestas de informatización de procesos en los diferentes órdenes jurisdiccionales.....	79
3.4.1. La informatización de procesos en los órdenes jurisdiccionales civil, administrativo y laboral: una propuesta global inspirada en la legislación comunitaria	79

3.4.2. Los riesgos y las peculiaridades de la informatización de procesos en el orden jurisdiccional penal: una propuesta concreta	81
4. REFLEXIONES ACERCA DE LA PROGRESIVA INFORMATIZACIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA	85

Capítulo II

Prueba y Tecnologías de la Información y la Comunicación: la prueba electrónica

1. LA IMPORTANCIA DE LA APLICACIÓN DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS EN LA FASE PROBATORIA DEL PROCESO	89
2. LA PRUEBA ELECTRÓNICA: EL ÚLTIMO DESAFÍO DEL DERECHO PROBATORIO	95
2.1. Hacia un concepto de prueba electrónica	95
2.2. Análisis legislativo	105
2.2.1. Regulación española	105
a) Su introducción en los años noventa unida a su protección constitucional: el derecho fundamental a la prueba electrónica	105
b) Especial relevancia de la LEC	109
c) Otra serie de textos legales o referencias normativas	111
d) Propuesta de nueva regulación en la LECiv de los medios de prueba, adaptada a la realidad tecnológica actual	117
2.2.2. Regulación europea	121
2.3. La discusión sobre la terminología empleada: ¿prueba digital, tecnológica, informática o electrónica?	127
2.4. Propuesta tipológica de la prueba electrónica	131
2.5. La importancia de la prueba electrónica en los distintos órdenes jurisdiccionales	134
2.5.1. Orden jurisdiccional civil: el fenómeno de la contratación electrónica	135
2.5.2. Orden jurisdiccional penal: la lucha contra el cibercrimen ..	140
2.5.3. Orden jurisdiccional social: el uso de las nuevas tecnologías en horario laboral	151
2.5.4. Orden jurisdiccional administrativo: la protección de datos públicos y personales	154
2.5.5. Referencia jurisprudencial y problemática procesal de los tipos de prueba electrónica más relevantes en todos los órdenes jurisdiccionales	161
a) El correo electrónico	162
b) SMS	163

Índice	11
c) La videoconferencia	165
2.6. Ventajas y problemas de la prueba electrónica	171
2.6.1. Ventajas	172
2.6.2. Inconvenientes	174
a) Legales	174
b) Técnicos	176
3. REFLEXIONES SOBRE LA FIGURA DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA	180

Capítulo III

La prueba electrónica en el proceso civil: adaptaciones en el procedimiento probatorio

1. HACIA UN PROCEDIMIENTO PROBATORIO DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA: ANÁLISIS Y PROPUESTAS DE REFORMA	183
2. LA INCORPORACIÓN DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA AL PROCESO CIVIL	185
2.1. Un requisito previo: el respeto a los derechos fundamentales en la obtención de la prueba electrónica	185
2.1.1. Análisis del marco legal y la terminología empleada	185
2.1.2. La extensión de la ilicitud: reflexiones acerca de la prueba derivada y los hallazgos casuales electrónicos	188
2.1.3. La conservación del material probatorio electrónico	196
2.2. La proposición y aportación de la prueba electrónica	199
2.2.1. Momento de proposición y aportación de la prueba electrónica	200
2.2.2. Forma de proposición y aportación de la prueba electrónica	203
2.2.3. Otras lagunas jurídicas identificadas en el marco de la proposición y aportación de la prueba electrónica	209
2.2.4. La verificación de la prueba electrónica para su óptima aportación al proceso y su posible impugnación: especial referencia a la firma electrónica	213
3. LA ADMISIBILIDAD DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA EN EL PROCESO	220
3.1. Los requisitos de admisibilidad de la prueba electrónica	225
3.1.1. Pertinencia	228
3.1.2. Utilidad	229
3.1.3. Legalidad	231
4. PRÁCTICA DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA	235
4.1. Orden de práctica	238
4.2. Momento de la práctica	241
4.3. Excepciones al momento general de practicar la prueba	243
4.3.1. Antes del juicio o vista	244
4.3.2. Después del juicio	245

4.4. Principios que rigen la práctica de la prueba electrónica	246
4.4.1. Oralidad.....	248
4.4.2. Concentración.....	249
4.4.3. Inmediación.....	250
4.4.4. Publicidad.....	253
4.4.5. Contradicción.....	254
5. LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA	257
5.1. TICs y criterios globales de valoración: sana crítica, motivación y máximas de la experiencia	258
5.2. Reflexiones finales acerca de la aplicación de criterios valorativos específicos de la prueba electrónica.....	266
6. REFLEXIONES FINALES SOBRE EL PROCEDIMIENTO PROBATORIO DE LA PRUEBA ELECTRÓNICA EN EL PROCESO CIVIL	271
 BIBLIOGRAFÍA	 277
ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA.....	289